190

20



POR

EL P. M. FR. TOMAS Muñoz, Vicario Prouincial de la Orden de nueſtra Señora de la Vitoria, Viſitador de la Vniuerſidad y Colegio de la villa de Oſuna.

CON

El Rector y Colegiales del dicho Colegio.

En Granada, por Bartolome de Lorençana, a la eſquina de la calle del Pan, junto a la Real Châcilleria. Año de 1627.



As palabras de la Bula de Paulo III. dizen assi, ibi: *Ac personas Ioanni Comiti, & successoribus huiusmodi bene visas in Vniuersitatis & Collegij, ac Capellæ huiusmodi protectores, & Visitatores in studij, & illius Vniuersitatis, ac Collegij, & Capellæ prædictorum Protectores, & Visitatores, qui studium, & illius Vniuersitatem, ac Collegium & Capellam, illorumque Rectores, Doctores, Magistros scholares, officiales, & ministros, aliasque personas pro tempore degentes visitare, eosq; punire, & castigare, ac administratorum per eos computationes, & rationes videre possit eligendi, & deputandi, ac ad eorum nutum ponendi, & amouendi licentiã, & facultatẽ impartimur.* Y por la executoria ganada en contraditorio juyzio, con el Rector y Colegiales del dicho Colegio, se dize, q̃ el Duque pueda nombrar Visitador, por virtud de la dicha Bula, como quisiere, y por bien tuuiere.

En virtud de la dicha Bula y executoria, el Duque ha nombrado al Padre Maestro fray Tomás Muñoz. Oponese por los Colegiales, q̃ no puede ser Visitador, porque no es persona constituyda en Dignidad: y assi, en conocer y proceder haze fuerça, a lo menos en no otorgar las apelaciones de no admitir la recusacion, y de la prision.

1 Bonifacio 8. en el cap. statutum, de rescriptis, in 6. sic dicit: *Sancimus igitur, vt nullus nisi dignitate præditis, aut personarum obtinentibus, seu Ecclesiarum Cathedralium Canonicis causæ, authoritate literarum Sedis Apostolicæ, vel Legatorum eiusdem de cætero committantur.* Et confirmatur ex dispositione c. 10. ses. 25. de reformat. Peroque se llame personas constituydas en Dignidad, los Priores Guardianes, Correctores y cabeças de las comunidades

munidades Conuentuales, se prueua authoritate glos. in c. nullus, n. 6. de electione, Geminia. in d. c. nullus, n. 6. de electione. Y en terminos, que con nombrar a estos Prelados de los Conuentos, se satisfaga a la constitucion de Bonifacio, y disposicion del Concilio, tradit Fr. Manu. Rodrig. quæst. regul. tom. 1. q. 65. art. 13. Monet. de conseruatorib. c. 5. n. 25. por la autoridad de la glos. en la Clement. 2. de rescriptis, & n. 29. in illis verbis: *Hinc infertur Guardianos fratrum minorum, & Priores mendicantium, esse posse conseruatores, vt specie tenet Armilla, d. verbo, conseruator, n. 2. & Roderic. d. art. 3. vers. 2. est notandum, qui etiam late ibidem probat, id non obstare regulæ minorum, ex alia vero parte dicti Guardiani, & Priores, sunt in Dignitate constituti, vt voluit Geminian. in cap. nullus, de electione, in 6. Siluester, verbo, delegatus, n. 3.* Ricci. sua praxi, variar. decis. decis. 637. n. 8. in fin. ibi: *Quælibet causæ committi possunt personis habentibus Dignitatem, licèt sint ex Cathedralem, prout videmus in Prioribus & Guardianis regularium, ad textum in Clement. etsi principalis, de rescriptis, & text. in c. quãnis, de verb. signif.* Nicol. Gar. de benef. p. 5. c. 1. n. 271. idem Ricci. sua praxi aurea, resolut. resolu. 287. n. 3.

2 Esto supuesto, de qualquiera manera que la parte del Colegio quiera considerar al M. Fr. Tomàs Muñoz, tiene jurisdicion legitima, y puede ser Visitador. Lo primero, porque se dize, q̃ este Iuez Visitador no es verdaderamente Iuez Delegado de conocimiento de causas, en quiẽ podamos admitir lo que dize Decio en el cap. quoniam, Abb. n. 6. de offi. deleg. Immol. d. Clement. 2. n. 3. de que la razon de hazer al Delegado, y requerirle persona constituyda en Dignidad, es, que quiso su Santidad no ser representado por vn Clerigo panoso, y tan sin autoridad,

que

que viniesse a ser en menosprecio de la Sede Apostolica, vt rectè dicit Monet. de conseruatoribus, c.10.n.174. ibi: *Quia nimirum ideo voluit Pontifex, vt causæ committerentur talibus personis qualificatis, ne per panosum Clericum, Papa repræsentetur, quod tenderet in vilipẽdium Sedis Apostolicæ, argum. c. in Sacerdotibus, 61. distinct. cum similib.* porque es solo vn Visitador, que es como executor; y estos, aunque representan la Sede Apostolica, y proceden por comision de sus Bulas, y con jurisdicion de su Santidad, pueden serlo los que no tienen ninguna Dignidad, vt probat decisio Rotæ 31. de rescriptis, in antiquis, Aquiles de Grasis, decis. 3. de offic. delegat. Ioan. Alois. Ricci. collect. 363. ad d. c. statutum, de rescriptis, in 6. donde le limita, sic: *Limita 2. in executoribus,* idem Ricc. p. 5. collect. 190. meus consocius Salgado de Sornoza, de Regia protect. p. 4. c. 5. n. 77. fol. 312. ibi: *Et ad prædicta vnum est notabile, quod executor merus, hoc est ad nudum factũ, & purũ ministerium datus, cum non habeat iurisdictionem, nec causæ cognitionem potest deputari, etiam non constitutus in Ecclesiastica Dignitate, nec in illis obseruatur constitutio, text. in c. statutum, de rescriptis, in 6.*

3 Y el Visitador es verdaderamẽte executor, pues procede non obstantibus appellatione, & recusatione, c. 8. ses. 7. de reformat. Thom. Valasc. tom. 1. allegat. 70. n. 7. Y la razõ es, porque no se llama verdadero processo el de la visita, Sacra Cardinalium Cõgregatio relata per Barbos. d. c. 8. n. 2. fol. 20. Y por Bula de Paulo 5. del año passado de 610. no solo tiene este priuilegio de execucion, y no admitir recusacion el Obispo, sino otro qualquiera, a quien legitima mente compete derecho de visitar (como en nuestro caso, el Visitador nombrado por el Duque, conforme a la dicha Bula de Paulo 3.) & verba

verba dictæ Bullæ, quæ ponit Barbosa, ses.24. de reformat. c.10. nu.5. fol.110. sic se habent: *Authoritate tamen præsentium declaramus Episcopũ, vel alium, cui id legitimè cõpetit visitantem, non posse vti suspectum recusari.*

4 Si no se tiene al Visitador por executor, sino por Iuez delegado, ya està prouado, que cõ ser Prelado de vn Conuento se dize persona constituyda en dignidad, y que baste que esta la tenga, no al tiempo de proceder y processar, sino al de ser elegido y deputado por tal Iuez delegado, tradit expresse glo. in c. statutum, in principio, verbo, Canonicis, in fine, de rescriptis, in 6. quam ibi Archidiaconus Geminianus Francus, & cæteri communiter sequuntur Decius, in c. quoniam, Abbas, n.6. circa initium, de officio delegati; y assi Riccio, d. collect. 363. entre las limitaciones que pone al dicho c. statutum, de rescriptis, in fine collectaneæ, sic dicit: *Limita quarto, si ille cui facta sit delegatio desierit esse in dignitate*: Y por la disposicion del mesmo capitulo statutum, solo se requiere que tẽga la dignidad al tiempo de la comission, dum decernit, quod causæ â Sede Apostolica, vel eius legatis de cætero nullis committantur, nisi dignitate præditis, que es al tiempo de cometerse las causas; y assi Moneta, de conseruatoribus, d.c.10. n.172. pone por conclusion lo siguiente: *Quarta conclusio vacante per renuntiationem translationem, aut alio simili modo dignitate, seu beneficio, cuius ratione quis electus, seu deputatus est conseruator, neque expirat ipso iure potestas, & officiũ conseruatoris, neque suspenditur, siuè quo ad negotia cepta, siuè etiam fortasse, quo ad non cepta modo tempore electionis, seu deputationis talis qualitas ad esset*; & n.173. in illis verbis: *At vero dictum cap. statutum, in principio, aperte videtur talem qualitatem,*

 quod

quod sit Canonicus Cathedralis, vel obtineat dignitatem, aut personatum, solum requirere tempore commissionis dum decernit, quod causæ à Sede Apostolica, vel eius legatis de cætero nullis committātur, nisi dignitate præditis; & ibi: *Atque adeo sufficiet habere aliquam, ex dictis qualitatibus tempore deputationis, vel electionis in conseruatorem, licèt ea careat toto tempore processus.*

5 Y en el n. 176. auiendo fundado lo referido, y autorizadolo con comun opinion, reprehende a Especulador, porque tuuo, que era necessario auer citacion, para que dexando el Delegado la calidad de la dignidad pudiesse proceder, in illis verbis: *Ex hac porro communi opinione videtur inferri male, Speculatorem, tit. de iudice Deleg. §. final, vers. Quid si causa insinuasse, quod ad hoc, vt talis qualificatus dimittens, qualitatem possit esse Delegatus requiri citationem*: Y responde a lo de la razon, de que por Clerigo no decente no se represente la Sede Apostolica, que es solo impulsiua, y no final, ibi: *Atque adeo illa ratio, ne Sedis Apostolica in vili, & panoso, iudice vilipendatur est solum impulsiua, non finalis*. Y aunque en el n. 180. d. c. 10 (que le alegò 8. el señor don Miguel) parezca que requiere citacion, para que por la dimision de la calidad no cesse la jurisdicion en el Iuez Delegado, como se verá del dicho numero 180. procede quando la delegació no se hizo nomine proprio, como en nuestro caso; sino sub nomine dignitatis, y en este la dotrina lleua fundamento juridico.

6 Porque si la Delegacion se haze a la dignidad illa dimissa, cessat ipsa iurisdictio delegata; nisi per citationem sit radicata nostro tamē casu, cum iurisdictio sit delegata personæ, & tempore delegationis qualitas dignitatis ad esset, licèt postea hæc deficiat iurisdictio manet in

 per-

persona cui cõmissa fuit tempore habili, vt in term. Th. Sãch. lib. 8. đ dispẽsa. disp. 27. n. 28. ibi: *Ex his deducitur intellectus ad c. statutum in princ. de rescriptis in 6. vbi cum text. decidat, non posse causas a Sede Apostolica, aut eius Legatò promanãtes committi, nisi personis in Dignitate aliqua constitutis, vt Canonicis, vel alijs, aït glos. sufficere Canonicatum aliamve dignitatem obtineri tempore impetrationis illius rescripti Pontificij; quamuis tempore præsentationis cessaret iam dignitas illa.* Et in illis verbis: *Tertiò, quia per commissionem personalem factam illi, qui tempore impetrationis rescripti dignitate præditus erat commissio, quo ad actum delegandi fuit consumata, non ergo vitianda est, licet ad eum casum res veniat (nempe cessationem dignitatis) a quo incipere nequit commissio.*

7 Y en esta conformidad, haziendo diferẽcia de comission, impetrada y ganada solo a vna Dignidad, sin expression de la persona: o de la ganada con expression de persona, que al tiempo tenia Dignidad, se entiende bien el lugar y conclusion de Moneta, d. c. 10. n. 180. y que le alegò errado, y contra lo que se prueua por el lugar, el Doctor don Miguel de Arellano: y esta distincion que yo hize, es la que sigue el P. Tomàs Sanch. vbi sup. d. disput. 27. n. 28. in fin. fol. mihi 989. illic: *Verum doctrina hæc glossæ intelligitur, quando commissio fuit personalis, nam quando est realis, nec requiritur, nec sufficit tempore impetrationis rescripti adesse Dignitatem, cum enim Dignitatem ipsam sequatur, nec personæ speciali commissa sit sufficit quando præsentatur rescriptum personum in ea esse Dignitate, quippe eadem Dignitas erat quãuis in alia persona existens tempore impetrationis, & amplius requiritur, vt toto delegationis tempore perseueret in ea dignitate.* Y en esta conformidad, que baste ser Dignidad al tiempo de la delegacion, vt communiorẽ opinionem sequitur Hieroni. Ceuall.

q.666.n.5.illic: *Sed his non obstantibus verior, & receptior est contraria opinio, & magis communis, vt possit cognoscere, si tempore commissionis erat Canonicus, vel in aliqua Dignitate constitutus, & ratio fundamẽtalis est, quia in qualibet dispositione principium expectandum est, & habilitas tunc temporis desideratur, c.1 cap. si eo tempore, de rescriptis.* Y para acabar de quietar el animo a esta opinion, la Sacra Congregacion de los Cardenales lo tiene declarado assi, vt refert Farinac. in declarationibus cũ decisionibus, p.4.ses.25. de reformat.c.10. fol. mihi 114. in fin. ibi: *Congregatio censuit die 21. Martij 1587. etiam si eam resignasset de ea causa cognoscere posse, quia sufficit ab initio fuisse capacem.*

8 Si la parte del Colegio quiere buscar la habilidad y capacidad, con no contentarse aya tenido Dignidad el P.F. Tomás Muñoz de tal Correctór, y Dignidad, en su Religion y Conuento, al tiempo de la elecion y deputacion de tal Visitador, que el Duque hizo en el en virtud de la Bula, se satisfaze con que actualmẽte de presente, quando está procediendo, es Dignidad, porque es Vicario Prouincial de vn Conuento, cuyo titulo viene en el pleyto: y que este tal Vicario sea tenido por Dignidad bastante para poder ser elegido por Delegado y Cõseruador, aunque solo sea Vicario Prouincial en vn Conuento, en terminos terminantes tenet Moneta d. tract. de conseruatoribus, d.c.5. nu.30. fol.94. ibi: *Quod idem dicendum putat de Vicarijs, qui aliquibus Monesterijs constituuntur, quæ nomine Guardianatus, aut Prioratus in Ordinibus mendicantium, minimè nuncupantur.* Particularmente quando estos Priores, o Vicarios no tienen superior en el dicho Conuento, ibi: *Priores habentes Abbates in eodem Conuentu, non posse esse conseruatores, cum tunc non habeant Dignitatem, secus in non habentibus, hi enim esse poterunt Conseruatores.*

9 Vl-

Vltimamente, para que no quede duda en la jurisdicion del Visitador, se pondera, que quãdo todo lo fundado, de que puede ser Delegado sin Dignidad el executor Visitador, y q̃ basta tener Dignidad al tiempo de la delegacion, nominacion y eleccion de tal Iuez Delegado, aunque la Dignidad aya cessado al tiempo del processar, quando la delegacion fue no solo a la Dignidad, sino a la persona; y que en este caso no es necessaria citacion, y que cessarà tambiẽ el no tener Dignidad de presente, que està prouado serlo con el titulo de Vicario Prouincial, aunque sea de vn Conuento, bastaua la habilitacion del Nuncio de su Santidad Delegatus de Latere in his Regnis, como lo son todos los Nuncios, vt late probat Nicol. Garc. de beneficijs, 6. p. c. 2. n. 80. Bobadi. lib. 2. c. 18. n. 207. Hieron. Gonçal. reg. 8. Chancel. §. 2. prohœmial, n. 53. & 54. ibi: *Item, quia Nuntij habent facultatem Legati de Latere, vt in eorum facultatibus legitur, at vero Legatus de Latere, potest concurrere cum Ordinarijs.*

10 Y por tener el Nuncio en estos Reynos la potestad de Legado de Latere, el mismo Geronimo Gonçal. glos. 12. n. 30. dize; que aunque la apelaciõ sea para el expresso nõbre de su Santidad, puede el Nũcio su Legado cometer la causa, por ser como su persona, ibi: *Similiter si appelletur ad Papam expresso nomine proprio, potest Legatus, seu Nuntius committere causam appellationis,* idẽ dicit Aluar. Valasc. consultat. 62. n. 6. ibi: *Sunt tamen qui dicunt, quod siue appelletur ad sanctam Sedẽ Apostolicam, siue ad summum Pontificem expresso nomine proprio semper Legatus de Latere potest committere in partibus.* Porque la potestad del Legado de Latere es plenissima, probatur ex c. si Abbatem, vbi omnes, de electione, lib. 6. & ibi gloss.

 & ad

& ad c.ſtuduiſti,de offic.Legati, & c. conſtitutus de appellat. tradit Garc.vbi ſup.Sigiſmun. Scacc.q.17.lib.3.de appellat.limitat.2.n.66. & q.16.limitat.10.fol.mihi 275.idem Scacc. q.7. a n.60.cum ſeqq. Y en el n.103.dize, que el Legado de Latere tiene vezes de Pontifice,en dõde es tan Legado,in illis verbis: *Limita vndecimo,in Legato Papæ,quia ad eum poteſt appellari omiſſis medijs,qui ſunt in eius legatione.* Et ibi: *Ratio quã adducit Gundiſ.loco citato eſt duplex prima, quia legatus gerit vices Papæ.*

11 Con lo qual,la poteſtad del Nuncio, para habilitar,no ſe puede dudar por lo fundado, reſta ſolo reſponder a lo que ſe dixo en la Sala,de que la habilitacion,que no era mas que vna diſpenſacion,y que eſta no podia derogar el derecho:porque la verdad es,que la difinicion de la diſpenſacion,ita ſe habet,*eſt enim diſpenſatio iuris communis relaxatio, ſeu indulgentia vtilitate, ſeu neceſsitate conſiderata*,c.de multa in fin.de præbendis,c.licet Canon,de electione,lib.6.c.Apoſtolicæ,de Clerico excommunicato miniſtrante, Deci.conſ.541.n.6.D.Couarru. de ſponſalibus 2.p.c.6.§.9.n.1.D.Molina,lib.2.c.4.n.48.Mier. de maioratib.1.p.q.3.n.62.& 63.

12 Luego ſi la diſpenſacion, por ſu naturaleza es vna derogacion del derecho,con ſolo dezir el Nuncio de ſu Santidad,que diſpenſa qualquier derecho contrario a lo que habilita, quedara derogado: y aſsi es indubitable, que el Iuez Viſitador tiene juriſdicion; mayormente, que por la informacion que ſe ha hecho, y eſtá en los autos,conſta,que ha auido otros Viſitadores, que no han ſido Dignidades Ecleſiaſticas,por la miſma peticion de las partes contrarias ſe confieſſa,que ha ſido Viſitador el Doctor don Rodrigo de Caruajal,Oydor de Chile,

que

que pues no es Rota de su Sătidad, no será Dignidad Eclesiastica: y si esto ha sido estilo, no solo en lo ordinatorio, sino aũ en lo decisorio, tiene tanta autoridad, que se deue obseruar, glos. fin. in c. nec quod Clerici, de foro competenti: y en lo ordinatorio, y modo no decisorio, es cõclusion ab omnibus approbata, Roland. cons. 70. vol. 1. Mascard. conclus. 423. a nu. 34. & conclus. 1339. decisio Rotæ 193. n. fin. p. 1. in nouis, Bursat. cons. 393. lib. 4. n. 15. & 16. Ioan. Garc. de coniugali aquæstu, n. 35. Ricci. collecta. 794. & 1838. & in decisionib. Curiæ, p. 1. decis. 53. & p. 2 decis. 119. cum allegatione ibi inserta, & decis. 205. n. 1. & 4. Cardin. Manti. decis. 357. Aluarus Valasc. consult. 75. n. 8. Hieronym. Gonçal. reg. 8. glos. 9. in annotationibus, n. 104. Stepha. Gratia. tom. 1. cap. 191. n. 2. Lancelo. de attenta. p. 2. c. 20. limitat. 1. Barbos. in remissionibus ad lib. 3. tit. 64. per tot. fol. mihi 417.

13 Y no viniendo a ser en lo decisorio, sino en lo ordinario, no se considerara ser este estilo cõtra ius, que es quando el estilo no se deue obseruar, Caualcan. decis. 11. n. 51. p. 1. ibi: *Nota contra ignorantes, & miseros iudices qui fundant se super obseruatione, & consuetudine, siue stylo, qui vel est cõtra constitutionem Regni, vel cõtra ius, & rationem, nam ipsi sunt oues errantes, & quod deterius errorem transferunt in abusum, & volunt, vt idem error in alijs personis seruetur*. Et progreditur Caualcan. sic: *Quod de iure fit, non quod de facto vsus enim imperitorũ non facit ius*. Et infrá, ibi: *Quia mala practica non est obseruanda*, Hieronim. Gabri. cons. 197. nu. 7. & 8. vol. 2. Roland. a Vall. cons. 87. nu. 53. vol. 2. Hondedeo, cons. 53. n. 24. vol. 1. Menoch. cons. 8. nu. 17. & cons. 37. n. 39. & 67. & cons. 317. n. 15. Surdus, cons. 254. num. 29. & cons. 393. numer. 22. & cons. 449. numer. 7. Con lo qual se concluye,

que

que en conocer y proceder no puede este Iuez hazer fuerça.

Segunda parte.

14 COmprouada la jurisdicion del Iuez, que es lo que prius constare debet, l.2.§.sed si dubitatur, ff.de iudicijs, vt latè tradit Farinacius, q 21.n.86. Mascard. concl.1103. n.32. Gutierrez, lib.3.pract. quæst. q. 9. n. 14. Cardinalis Tuschus, dicto verbo, conseruatores, n.4. Moneta, de conseruatoribus, c.8. n.66. dõde dize, que el Iuez tiene en esto conocimiento, sic: *Idque ob eam rationem, quoniam quando notorium tribuit iurisdictionem debet, prius de ipsa qualitate iurisdictionem tribuente iudex cognoscere*, & illic: *Et generaliter qualitas tribuens iurisdictionem, semper in primis probanda est*, l.2. §. sed si dubitatur, & l. si quis ex aliena, ff. de iudicijs, c. super literis, de rescriptis, Salgado, de Regia protectione, p.1. c.2. §.5. n.57. ibi: *Vt aliàs videmus, etiam in iurisdictionalibus, vbi qualitas attribuens iurisdictionem prius debet constare.*

15 No puede auer duda que sea competente, para que ante el se diga de la justicia; y si los Colegiales pretenden insistir en su declinatoria, pedir sobre ella pronunciamiẽto, pues por proceder ad vlteriora en el Iuez Delegado, no es visto pronunciar sobre la declinatoria, licèt idem sit in ordinario procedere ad vlteriora, sicut declarare se competentẽ, Surdo, cons.252. n.25. lib.2. Ceuallos, tom.5. q. 156. in principio: y respeto de q̃ està en estado el Iuez Eclesiastico de poder declararse por no Iuez; no se puede tener por apelable, ni venir la causa en articulo de fuerça a la Audiencia, porq̃ quãuis re-

regulariter loquendo à declaratoria, qua quis se iudicem competentem pronũtiat detur appellatio, ad glossam, in l.si quæstio, C. de ordine iudiciorum, Greg. Lopez, glo.2. l.15. tit.22. p.3. Flores de Mena, ad Antonium Gammam, & ipse Gamma, decis. 159. Thomas Trebisianus, lib.1. decis.4.n.17. Barbosa, l.si quis ex aliena, ff. de iudicijs, n. 89. cum seqq. Stephanus Gratianus, tomo 1. disceptat. c.76. n.15. Scaccia, de iudicijs, lib.1. c.101.n.18. & lib. 3. de appellat.q.19. concl.5. in tota, Hieronymus Gõçalez, reg.8. in annotationibus, glo. 9. nu. 196. Hieronymus Ceuallos, tomo 5. glos.6. n.29. p. 1. & p.2. eodem tomo 5.q.63.n.9. y diziendo q̃ será articulo de fuerça, si el Iuez declarandose por tal procediere, en la question 156. ibi: *Sed his non obstantibus contraria opinio verior, & tenẽda, & practicanda*, & ibi: *Et ratio est, quia hoc grauamẽ non potest reparari per diffinitiuam*; de quo latè Barbosa, in remissionibus Concilij, Ses.24. n.7.

16 Se responden dos cosas. La primera, que hasta aora no ay declaratoria de que se pueda dar esta apelacion, para que procedan estas dotrinas. La segunda, que en caso de visita, que es de suyo executiuo, como está prouado en la primera parte, ex decis.188. Stephan. Gratian. & ex declaratione Cardinalium, & latè traditis per Ceuallos, q. 123. Curia Philipica, p. 1. §. 7. n.10. & p.3. §.17. n.5. Riccio, sua praxi aurea, resolut. 7. la apelacion vendrá a ser fribola por la naturaleza de la causa, y asi no aurá fuerça, ex eo quod appellationibus fribolis non est deferendum, vt probat text. in c. cum appellationibus fribolis, de appellat. lib.6. c. non solum, de appellationibus, & alia similia iura, Salgado, de Regia protectione, p. 3. c.6. nu.24. ibi: *Vbi dicit, quod interposita appellatione à correctione,*

quia ei ius commune resistit, & contra appellantē præsumatur attentata non sint reuocanda, & facit quod dicit Ancharran.cons.410.n.7.& 8.Thusc.concl.397 1.tom.quod appellatio, quæ interponitur a Canonico, super honesta correctione apposita per capitulum, cum sit friuola, potest capitulum ea spreta ad vlteriorem executionem deuenire, & idem de appellatione a correctione facta per Ordinarium, vt pariter tanquam friuolæ deferre non teneatur, probat expresse Trident.ses.13.c.1 ad fin.& ideo appellatio dicitur friuola interposita ab interlocutoria expressa minus legitima causa, vel expressa aliqua reprobata a iure, Corne.cons.193.pro decis.1.in fin.n.17.Scacci.de appellat.q.2.n.48.

17 Y respeto de que esta causa por su naturaleza es de visita, y asi executiua, de qualquiera cosa incidente, vel emergente, que se interponga apelacion, en no admitirla el Iuez Eclesiastico no haze fuerça, pues la causa principal no tiene apelacion en quanto al efeto suspensiuo, vt in primis est prima regula duarum, quas in hac materia ponit Salgado, de Regia protect. p.2.c.7.n.93.ibi: *Prima regula sit iudicem Ecclesiasticum vim non facere nō deferentem appellationi emissæ ab interlocutoria lata super articulis incidentibus, vel emergentibus, in causa a cuius diffinitiua, seu negotio principali, non admittitur appellatio, quo ad vnum effectum suspensiuum scilicet*: & eadem p.c.8.n.34. & latissimé toto c.6.p.2. Y la segunda regla es, que se dará apelacion de la interlocutoria, y articulos emergentes, o incidentes, quãdo la causa principal, ni en efeto suspensiuo, ni deuolutiuo, no tiene apelacion, vt probatur per rationem text. in l. ne causas, C. de appellationibus, ibi: *Quoniam verendum est ne lis incognito negotio dirimatur adempta copia conquerendi, &c.* & sic refert Salgado, d.c.7.n.91.& p.2.c.6.n.8.

18 Pretenderá la parte de los Colegiales justificar

tificar su apelacion con dezir, que la prisió que del Rector se ha hecho, es injusta: porque no es causa legitima començar por prision, y que es de grauamen sucessiuo, Farinac. in fracmentis, verbo, carceratio, & ideo carcer dicitur mala mansio, glos. in l. si hominem apud se, vers. Extensum, ff. de positi, *& dicitur carcer mors, & inferno æquiparatur*, vt ex iure diuino, Esai. 24. ibi: *Et claudentur in carcere*, vt habetur Luc. 22. de Petro dicente Domino: *Te cum paratus, & in carcerē, & in mortem ire*: & plura congerit D. Illephonsus Perez de Lara, pater meus, lib. 1. de anniuersarijs, c. 22. n. 26. & 27. Mier. de maioratib. in opere nouissimo, 4. p. q. 1. limitat. 4. a n. 15. Ioannes Aloiss. Ricc. in decis. Curiæ, p. 2. decis. 45. n. 1. & decis. 182. y en esta conformidad a grauamine iniustæ incarcerationis datur appellatio, Mainard. decis. 25. lib. 2. Aloisi. Ricci. collecta. 642. & sua praxi, decis. 505. n. 4. Monter. a Cueua, decis. 7. 8. & 9. Lancelot. de attenta. 2. p. c. 12. ampliat. 4. n. 21. Cesar Barci. decis. 47. ex n. 28. Scacci. de appellat. q. 17. limitat. 47. membro 1. ex n. 156. & q. 20. ex n. 26. Barbos. in remissionibus Concilij Trident. ses. 24. de reformat. c. 20. n. 10. fol. 132. ibi: *Quod captura afferat damnum irreparabile, & a sententia interlocutoria, vt quis in carcerem conyciatur potest appellari*. Et latissimè, & eruditissimè comprobat causas, & casus iniustæ incarcerationis meus consocius Salgado, d. tract. de Regia protect. p. 2. c. 4. per 269. numeros, & ex n. 1. ad 59. *de damno irreparabili*. Et nu. 59. cum seqq. *de indebita incarceratione personæ*. Et nu. 102. *de iniusta detentatione ratione temporis*. Et n. 113. *de iniusta detentatione ratione loci*. Et nu. 125. *de iniusta carceratione, ratione ordinis non seruati*. Et nu. 125. *de iniusta carceratione ratione rei, & causæ*.

19 Pero trayēdose como este negocio se trae

por via de fuerça, aũque se pudiera por esta parte defender con fundamentos juridicos, que la causa de la prision es justa: y assi, la carceracion y consequentemente la apelacion friuola, no es necessario detenerse en esto: porque como V.m. y estos señores mejor saben, aunque se de apelacion ab iniusta incarceratione, esto ha de ser reo manente in carceribus: y assi, en tener en la carcel al Rector, no puede auer fuerça, Barbos. in remissionibus Doctorum, ses. 13. de reformat. c. 1. n. 17. ibi: *Causa appellationis dum pendet appellans in eodem quo reperitur carcere permanebit, quo ad iudicem ad quem appellatum est visis actis ea causa cognita aliter decreuerit.* Et d. c. 20. ses. 24. n. 10. refiere declaracion de los Cardenales, en que se decidio, que se daria apelacion reo manente in carceribus, para efeto de que el processo se pudiesse lleuar al Iuez superior, ibi: *Sanctissimus dominus noster audita relatione Congregationis Concilij declarauit, ita esse intelligendum, & ideo ab huiusmodi grauamine appellari posse, & Ordinarium teneri processum transferre ad iudicem appellationis, interim tamen reo manente in carceribus, donec iudex appellationis causa cognita aliud iusserit.* Et ex Bart. tradit Cesar Ruginel, de appellation. §. 2. c. 3. n. 173. fol. mihi 97. ibi *Sed interim appellans a captura remanere debet in carceribus, Bart. in l. ab executione, C. quorum appellationes non recipiantur, non enim tunc inouat iudex; sed ius suum, & publicum tuetur, imo si carcerati appellantes essent relaxandi frustratorium esset carceres ædificare, cum omnes appellarent, & omnia iudicia eliderentur.*

20 Y assi Salgado, d. c. 4. n. 4. aunque iuste tuuo opinion, que si la prision era injusta, que se podia declarar, que el Eclesiastico hazia fuerça, fue con la calidad dicha, de que interim se auia de estar el reo en la carcel, como lo dizen sus pala-